

c o o r d e n a d o r e s

VÉRA MARIA JACOB DE FRADERA

ANDRÉ FERNANDES ESTEVEZ

RICARDO EHRENSPERGER RAMOS

# CONTRATOS EMPRESARIAIS

a u t o r e s

Alessandra Lehmen • Aline Collet • André Fernandes Estevez • Daniel Ustárroz • Guilherme Ricardo Roedel Sperb • Leonardo Bampi Rech • Leonardo Brandelli • Magno Flores Alves • Manuela Alegria Martins Ilha • Marcelo Polo • Marco Karam • Marília Gabriela Volpato • Marta Saft Valli • Orlando Ernesto Merino Recinos • Raphael Manhães Martins • Raquel Stein • Ricardo Ehrensperger Ramos

2015



Rua Henrique Schaumann, 270, Cerqueira César — São Paulo — SP  
 CEP 05413-909  
 PABX: (11) 3613 3000  
 SAC: 0800 011 7875  
 De 2ª a 6ª, das 8:30 às 19:30  
[www.editorasaraiva.com.br/contato](http://www.editorasaraiva.com.br/contato)

**Direção editorial** Luiz Roberto Curia  
**Gerência executiva** Rogério Eduardo Alves

**Gerência editorial** Thais de Camargo Rodrigues  
**Assistência editorial** Daniel Pavani Naveira

**Coordenação geral** Clarissa Boraschi Maria  
**Preparação de originais** Maria Izabel Barreiros Bitencourt Bressan e  
 Ana Cristina Garcia (coords.)  
 Flavia Gutierrez Falcão de Oliveira

**Arte e diagramação** Jessica Siqueira  
**Revisão de provas** Amélia Kassis Ward e  
 Ana Beatriz Fraga Moreira (coords.)  
 Daniele Debora de Souza  
 Rita de Cassia Sorocha Pereira

**Serviços editoriais** Elaine Cristina da Silva  
 Kelli Priscila Pinto  
 Guilherme Henrique M. Salvador

**Capa** IDÉE arte e comunicação

**Produção gráfica** Marli Rampim  
**Impressão**  
**Acabamento**

ISBN 978-85-02-21482-8

Dados Internacionais de Catalogação na Publicação (CIP)  
 (Câmara Brasileira do Livro, SP, Brasil)

### Contratos empresariais

Coordenadores Véra Maria Jacob de Fradera ;  
 André Fernandes Estevez ; Ricardo Ehrensperger  
 Ramos. — São Paulo : Saraiva, 2015.

1. Contratos - Brasil 2. Direito empresarial -  
 Brasil I. Fradera, Véra Maria Jacob de. II. Estevez,  
 André Fernandes. III. Ramos, Ricardo Ehrensperger.

13-09409

CDU-347.74:338.93(81)

Índice para catálogo sistemático:

1. Brasil : Contratos empresariais : Direito  
 empresarial 347.74:338.93(81)

**Data de fechamento da edição: 1º-10-2014**

Dúvidas?

Acesse [www.editorasaraiva.com.br/direito](http://www.editorasaraiva.com.br/direito)

Nenhuma parte desta publicação poderá ser reproduzida por qualquer meio  
 ou forma sem a prévia autorização da Editora Saraiva.  
 A violação dos direitos autorais é crime estabelecida na Lei n. 9.610/98 e  
 punida pelo art. 184 do Código Penal.

074.311 001.001

# Sumário

Sobre os autores .....	5
Prefácio .....	17
Apresentação .....	21
<b>O contrato de agência comercial no direito internacional.....</b>	<b>23</b>
ALESSANDRA LEHMEN	
1. Introdução .....	23
2. Regime jurídico aplicável ao contrato de agência comercial internacional .....	26
2.1. Heterogeneidade do conceito de agência .....	26
2.2. Autonomia da vontade das partes para a determinação do conteúdo contratual.....	30
3. Solução de controvérsias emanadas do contrato de agência comercial internacional.....	36
3.1. Autonomia da vontade das partes para a determinação da lei aplicável.....	36
3.2. Brasil: aplicação do método conflitual x arbitrabilidade do contrato de agência .....	39
4. Conclusão .....	41
5. Referências .....	42
<b>Contrato de opção de venda de participação societária: limites de validade do instrumento.....</b>	<b>45</b>
ANDRÉ FERNANDES ESTEVEZ	

1. Introdução .....	45
2. Aspectos teóricos sobre o contrato de opção de venda de participação societária .....	47
2.1. Noções gerais sobre o contrato de opção de venda de participação societária.....	47
2.2. O contrato de opção e o sistema de validade dos negócios jurídicos.....	49
3. Limites de validade do instrumento .....	53
3.1. A validade do contrato de opção em razão da possibilidade de retirada do sócio ou dissolução da sociedade.....	54
3.2. A validade do contrato de opção em razão da causa subjacente de sua formação: compreensão do risco de empreender ...	61
4. Conclusão .....	64
5. Referências .....	65

## **O contrato de patrocínio no direito brasileiro..... 69**

DANIEL USTARROZ

Introdução .....	69
PRIMEIRA PARTE: a caracterização do contrato de patrocínio .....	72
1. A identificação dos elementos característicos do contrato de patrocínio a partir de sua função jurídico-econômica.....	72
2. Abordagem dos principais deveres das partes.....	78
SEGUNDA PARTE: a coerência no exercício das posições contratuais....	84
1. Análise das cláusulas típicas no contrato de patrocínio .....	84
2. O condicionamento do exercício jurídico das posições contratuais pela observância do dever de coerência.....	90
Conclusão .....	96
Referências .....	97

## **O contrato de parceria nas espécies agrícola e pecuária ..... 100**

GUILLERME RICARDO ROEDER SPIERB

Introdução .....	100
1. O Contrato de Parceria em suas feições agrícola e pecuária.....	101

1.1. A legislação .....	101
1.2. A arquitetura dos Contratos de Parceria Agrícola e Pecuária ..	104
2. A incorreta desconsideração do contrato de parceria em suas espécies agrícola e pecuária .....	108
2.1. A hipótese de desconsideração prevista no Estatuto da Terra, art. 96, § 4º, acrescentado pela Lei n. 11.443/2007.....	108
2.2. A incorreta desconsideração do Contrato de Parceria pelo Poder Judiciário, com o consequente aparecimento do Contrato de Trabalho .....	110
Conclusão .....	115
Referências .....	115

## **O controle da agência de defesa da concorrência sobre os contratos empresariais ..... 118**

LEONARDO BASSI RECH

Introdução .....	118
1. Premissas para o controle anticoncorrencial nos contratos empresariais .....	126
1.1. Contratos empresariais perante a defesa da concorrência .....	127
1.2. Fundamentos da defesa da concorrência .....	137
2. O controle da agência de defesa da concorrência sobre os contratos empresariais .....	145
2.1. Análise de caso de ato de concentração: a análise antitruste (regra da razão) .....	150
2.2. Análise de caso de controle de conduta: aplicação da proibição <i>per se</i> ? .....	165
Considerações finais .....	173
Referências .....	174

## **Aspectos jurídico-econômicos do contrato de superfície ..... 179**

LEONARDO BRANDINI

1. Introdução .....	179
2. Aspectos jurídicos do instituto .....	181
2.1. Direito real de superfície .....	181

2.2. O contrato de superfície .....	188
3. Valoração econômica do contrato de superfície e do direito real de superfície.....	194
3.1. A abordagem econômica dos institutos .....	195
3.2. Função econômica do direito real de superfície e do contrato de superfície .....	201
4. Conclusão .....	205
5. Referências .....	205

## **A exploração econômica do conhecimento tradicional: o contrato de sua utilização e a questão da propriedade intelectual .....**

MAGNO FLORES ALVES

1. Introdução .....	212
2. O conhecimento indígena tradicional e os requisitos legais para sua exploração econômica.....	214
2.1. Caracterização do conhecimento indígena tradicional e formas de sua exploração econômica .....	214
2.1.1. Notas acerca da caracterização do conhecimento tradicional .....	215
2.1.2. Formas de exploração econômica do conhecimento tradicional.....	219
2.2. Requisitos legais para o acesso e exploração do conhecimento tradicional.....	222
2.2.1. A necessidade de autorização de acesso .....	224
2.2.2. O contrato de utilização do conhecimento tradicional .....	226
3. Combate à exploração ilegal do conhecimento tradicional: a questão da propriedade intelectual e a importância do contrato.....	233
3.1. As soluções comumente apresentadas .....	233
3.1.1. Exposição das soluções comumente apresentadas.....	233
3.1.2. Efetividade das soluções comumente apresentadas ....	238
3.2. As soluções propostas .....	242
3.2.1. A proteção possível a partir do atual sistema de patentes....	243
3.2.2. A proteção através do contrato e de outros instrumentos .....	245

4. Conclusão .....	249
5. Referências .....	250

## **Contrato de transporte multimodal..... 253**

MANUELA ALEGRIA MARTINS ILHA

1. Introdução .....	253
2. Transporte multimodal: conceituação e surgimento .....	254
2.1. Estrutura do contrato de transporte multimodal .....	257
2.2. Peculiaridades do contrato: conhecimento de transporte e o operador de transporte multimodal .....	259
3. O contrato de transporte multimodal e a responsabilidade civil...	262
3.1. O contrato de transporte multimodal e a responsabilidade no âmbito internacional e regional .....	264
3.2. O contrato de transporte multimodal e a responsabilidade no âmbito nacional .....	269
4. Conclusão .....	271
5. Referências .....	272

## **Os contratos de *hedge*: futuros e opções..... 275**

MARCELO POLO

1. Introdução .....	275
2. Elementos definidores dos contratos de <i>hedge</i> .....	278
2.1. Os conceitos possíveis de <i>hedge</i> .....	279
2.1.1. Conceito econômico .....	279
2.1.2. Conceito jurídico .....	281
2.1.2.1. Futuros.....	283
2.1.2.2. Opções .....	289
2.1.2.3. <i>Swaps</i> .....	291
2.2. A classificação dos contratos de futuros e opções .....	292
2.2.1. Quanto à tipicidade.....	292
2.2.2. Quanto à bilateralidade .....	293
2.2.3. Quanto à onerosidade .....	296
2.2.4. Quanto à aleatoriedade .....	296

3. Questões relevantes aos contratos de futuros e opções.....	299
3.1. A diferença para o jogo ou aposta: uma questão importante, porém superada .....	299
3.2. O regime jurídico .....	301
3.2.1. O regime jurídico de direito privado .....	301
3.2.2. O regime jurídico de direito público (administrativo) ..	302
3.3. A excessiva onerosidade superveniente .....	304
3.4. A existência de conexão contratual .....	311
3.4.1. Uma visão sobre o fenómeno jurídico dos grupos con- tratuais .....	311
3.4.2. A conexão nos contratos de <i>hedge</i> .....	316
4. Conclusão .....	322
5. Referências .....	325

### **Contratos público-privados: uma intersecção entre direito público e direito privado no Estado constitucional..... 329**

MARC O KARAM

1. Introdução .....	329
2. As normas dos regimes jurídicos contratuais tradicionais .....	335
2.1. Princípios e regras do regime jurídico contratual de direito privado .....	336
2.2. Princípios e regras do regime jurídico contratual de direito público .....	345
3. As normas contratuais público-privadas .....	353
3.1. Casos práticos: contratos de seguro e contratos administrati- vos submetidos ao Código de Defesa do Consumidor – Lei n. 8.078/90 .....	354
3.2. Contratos público-privados .....	361
4. Conclusão .....	364
5. Referências .....	365

### **Consórcio de empresas: regime legal e riscos jurídicos ..... 371**

MARILIA GABRIELA VOLPATO e ALINE COLLI

1. Introdução .....	371
---------------------	-----



2. O balizamento jurídico dos consórcios de empresas: requisitos legais e natureza jurídica .....	375
2.1. Características peculiares e requisitos para a formação regular dos consórcios de empresas .....	376
2.2. Natureza jurídica do consórcio de empresas.....	382
3. A constituição do consórcio de empresas e seus riscos.....	384
4. Conclusão .....	390
5. Referências .....	391

## **O contrato de opção de venda de ações exoneratório e sua necessária compatibilização com o contrato de sociedade .....**

MARIA SAIFT VALLI

1. Introdução .....	394
2. Generalidades do contrato de opção de venda de ações .....	394
2.1. Características do contrato de opção de venda .....	394
2.2. Da limitação do risco do investidor à exoneração da participação nas perdas sociais.....	397
3. A necessária adequação do contrato de opção de venda de ações ao contrato de sociedade .....	399
3.1. O risco da atividade e a participação nos resultados da companhia.....	399
3.2. O <i>pacto leonino</i> e sua incompatibilidade com o pacto social ..	402
4. Conclusão .....	405
5. Referências .....	406

## **Caracterização do software como objeto contratual.....**

ORLANDO ERNESTO MERINO REYNOS

1. Introdução .....	408
2. A superação de obstáculos para a caracterização do software .....	409
2.1. Particularidades da definição de software .....	411
2.2. O software e a complexidade de sua caracterização na compra e venda civil.....	412
2.2.1. Caracterização do software como bem ou coisa .....	412
2.2.2. O software como objeto da compra e venda civil .....	417

2.3. Uma análise do software à luz da teoria da posse de bens imateriais e direitos .....	418
3. A caracterização do software como objeto contratual.....	424
3.1. A categorização do software como mercadoria e serviço .....	424
3.2. O software na perspectiva dos contratos relativos a direitos autorais.....	428
4. Conclusões.....	433
5. Referências .....	434

## **Análise da “aclimatação” do *trust* ao direito brasileiro: o caso da propriedade fiduciária .....**

437

RAPHAEL MANHÃES MARTINS

1. Introdução .....	437
2. Fundamentos axiológicos do modelo <i>trust</i> .....	442
2.1. <i>Trust</i> e fidúcia.....	442
2.2. <i>Trust</i> e segurança.....	446
3. “Aclimatação” ao direito brasileiro: a propriedade fiduciária .....	449
3.1. Problemas de sinédoque.....	449
3.2. Os valores do <i>trust</i> na propriedade fiduciária .....	456
4. Considerações finais.....	463
5. Referências .....	464

## **Contrato de *swap*.....**

467

RAQUEL STEIN

1. Introdução .....	467
2. Problemática e caracterização jurídica .....	471
2.1. Natureza e classificação .....	471
2.2. Revisão judicial dos contratos de <i>swap</i> .....	478
3. Mecanismos econômicos e formalização .....	482
3.1. Modalidades de <i>swap</i> e os fluxos financeiros passíveis de troca ...	483
3.2. Contratos-quadro e a contratação por confirmações.....	486
4. Conclusão .....	488
5. Referências .....	489

<b>Apontamentos ao contrato de administração de valores mobiliários sob a ótica do pequeno investidor .....</b>	<b>491</b>
RICARDO EHRENSPERGER RAMOS	
1. Introdução .....	491
2. A configuração do contrato de administração de valores mobiliários ...	494
2.1. Natureza jurídica dos valores mobiliários .....	495
2.2. Administração de valores mobiliários e a sua formalização ...	499
3. Responsabilidade civil do administrador de valores mobiliários...	506
3.1. As perdas financeiras nos investimentos em valores mobiliários .....	507
3.2. Dever de proteger o investidor .....	511
4. Conclusão .....	516
5. Referências .....	517